

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: X2008120168

UDC _____

厦门大学

硕士学位论文

我国民办高等学校与学生法律关系研究

On Private colleges and Students Legal Relationship

庄阿苗

指导教师姓名: 何丽新教授

专业名称: 民商法学

论文提交日期: 2012年4月

论文答辩时间: 2012年5月

学位授予日期: 2012年 月

答辩委员会主席: _____

评阅人: _____

2012年4月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内 容 摘 要

民办高等学校与学生之间的法律关系一直是高校管理中的老难题。近年来，学校与学生的纠纷越来越多，原因复杂，理顺民办高等学校与学生的法律关系对于解决现实纠纷有较大意义。

在我国，民办高等学校是民办非企业单位，但在一定范围内享有行政职权，是法律法规授权的组织，有权对学生作出改变学生身份的处分，有权根据学生的学业情况和思想表现决定是否颁发学业证书和学位证书。但高等教育是一个过程，民办高等学校与学生的法律关系更主要体现在日常的教育教学管理上，在该方面，学校与学生的关系却是教育合同关系，即民事关系。高等学校与学生在教育教学管理过程中，其法律地位平等，但为了更好地维护教育教学秩序，学生须让渡一部分个人民事权利，服从学校管理大局。民办高等学校与学生的法律关系是以民事合同关系为主、行政关系为辅的双重法律关系。确定民办高等学校与学生的法律关系，能够较准确地找到学校与学生发生的纠纷的性质以及所适用的法律，将学校与学生的关系纳入法治轨道上。

本文共分四章，具体内容如下：

第一章主要介绍民办高等学校的法律性质，指出其是民办非企业单位，其办学行为具有社会公益性，在一定职权范围内行使高等教育职责，是法律、法规授权的行政组织；分析民办高等学校与公立高等学校的异同点，指出公立高等学校与民办高等学校作为以社会公益为目的的法人，能够依法自主管理学校，在颁发学业证书等方面都享有一定的行政权性质的“权力”，同时应结合市场需求办学，培养社会急需的人才。

第二章介绍民办高等学校学生的特点及权利和义务，分析民办高等学校学生的在宪法、民事、行政、刑事方面的法律身份，指出民办高等学校学生是公民，享有宪法权利，是完全民事行为能力人，能够成为行政相对人，具有刑事责任能力。

第三章从民事合同关系和行政关系两方面多角度分析民办高等学校与

学生的法律关系，指出民办高等学校与学生的法律关系是以民事合同关系为主、行政关系为辅的双重法律关系。

第四章指出现行法律有关民办高等学校于学生法律关系规定的缺陷和空白，提出完善立法的建议，如直接规定民办高等学校是法人，允许出资人分配学校经营利润，但应同时建立外部监督机制，建立以董事会为最高权力机构的内部治理结构，建立高校校园安全事故责任制度，维护民办高等学校与学生的和谐关系。

关键词：民办高等学校；学生；法律关系

Abstract

The legal relationship between the private colleges and students has been an old problem in the university management. In recent years, the disputes of the schools, and students are more and more complex reasons, to straighten out the legal relationship of the private universities and students to solve real-world disputes.

Private colleges in China, is a private non-enterprise units, but to some extent, be vested with executive powers, the organization authorized by the laws and regulations, the right to sanction the students to change the identity of students entitled to be decided according to students' academic and ideological performance academic certificates and diplomas. But higher education is a process, the legal relationship of the private universities and students is reflected in the daily management of education and teaching in the schools and students is really education contractual relationship, that is, civil relations. Colleges and students in education and teaching management process, the equal legal status, but in order to better safeguard the teaching order, students are required to transferring part of the individual civil rights, subject to the overall situation of the school management. Private universities and students' legal relationship is based on the civil contractual relationship-based, administrative relations, supplemented by a dual legal relationship. Nature of the law applicable to determine the legal relations of private universities and students, to more accurately find the disputes of the schools and students, the relationship between schools and students into the orbit of the rule of law.

The idea of writing this article is:

The first chapter introduces the legal nature of the private colleges, pointing out that they are private non-enterprise units and their school behavior and social welfare, certain terms of reference for the exercise of the responsibilities of higher education is authorized by law, administrative

organization; Analysis similarities and differences between private colleges and public colleges, pointed out that public colleges and private colleges as a legal entity for the purpose of social welfare, according to the law of independent management school, academic certificates, etc. are entitled to certain executive power of the nature of "power", while should be combined with the market demand for schools, develop much-needed talent to the community.

The second chapter describes the characteristics of private colleges students' rights and obligations, and legal status of private colleges and colleges students in constitutional, civil, administrative, criminal, and that students of private colleges and universities is civil, constitutional rights, and civil-ability to become the administrative counterpart, has the capacity for criminal responsibility.

Chapter III analysis of the legal relationship of private colleges and students from civil contractual relations and administrative relations, pointed out that the legal relationship of the Private colleges and students is a civil contract between the main administrative relations, supplemented by a dual legal relationship.

Chapter 4 pointed out the shortcomings and gaps of the existing law on the relevant legal provisions of the private colleges to put forward a sound legislative proposals, such as direct provision of private colleges are legal person, to allow the investor allocated schools operating profit, but should also establish an external oversight mechanism, the establishment of Board of Directors is the highest authority of the internal governance structure, establish a university campus safety accident liability system, maintaining a harmonious relationship of the private colleges and students.

Keywords: Private Colleges;Students;Legal Relationship

目 录

引 言.....	1
第一章 我国民办高等学校的特性.....	2
第一节 民办高等学校的法律属性.....	2
一、我国有关民办高等学校的立法规定.....	2
二、民办高等学校是民办非企业单位.....	3
三、民办高等学校不以营利为目的，其办学行为具有社会公益性.....	4
四、民办高等学校的教育行为具有公共性，是法律行政法规授权的行政组织.....	4
第二节 比较公立高等学校与民办高等学校的异同点.....	6
一、公立高等学校与民办高等学校相同之处.....	6
二、公立高等学校与民办高等学校不同之处.....	9
第二章 民办高等学校学生的法律地位.....	12
第一节 民办高等学校学生的概况.....	12
一、民办高等学校学生的特点.....	12
二、民办高等学校学生的权利.....	13
三、民办高等学校学生的义务.....	14
第二节 民办高等学校学生的法律身份.....	15
一、民办高等学校学生是公民，享有宪法规定的权利.....	15
二、民办高等学校学生具有完全民事行为能力，能够成为民事法律关系主体.....	15
三、民办高等学校学生在特定情形下可以成为行政相对人.....	16
四、民办高等学校学生具有刑事责任能力.....	16
第三章 关于民办高等学校与学生法律关系的考查.....	18

第一节 法律关系的法理阐述	18
一、法律关系释义.....	18
二、民办高等学校与学生之间法律关系的客体和内容.....	19
第二节 国内有关高校与学生法律关系的学说	19
一、民事合同关系说.....	19
二、特别权力关系说.....	20
三、行政法律关系说.....	20
四、双重法律关系说.....	20
五、三重法律关系说.....	21
六、教育契约关系说.....	21
第三节 民办高等学校与学生是以民事合同关系为主行政关系为辅的法律关系	21
一、对国内学者观点的评论.....	21
二、民办高等学校与学生的民事合同关系.....	22
三、民办高等学校与学生的行政法律关系.....	34
四、民办高等学校与学生的法律关系有双重、主次性.....	37
第四章 完善民办高等学校与学生法律关系立法	39
第一节 现行相关立法的缺陷	39
一、民办高等学校与公立高等学校的平等法律地位尚未实际确立.....	39
二、相关法律法规存在冲突.....	39
三、民办高等学校主体定性不明确.....	40
四、有关民办高等学校内部治理的规定较模糊.....	40
五、立法上对于高校中发生的学生伤害事故的处理上没有作出规定.....	40
第二节 完善民办高等学校与学生法律关系立法的建议	41
一、完善民办高等教育相关法律制度.....	41
二、建立高校校园安全事故责任制度.....	42
结 语.....	44
参考文献	45

Contents

Introduction.....	1
Chapter 1 The legal characteristics of the private colleges	2
subchapter 1 The legal property of the private colleges.....	2
Section 1 Legislative provisions on Private colleges in China	2
Section 2 Private colleges are private non-enterprise units.....	3
Section 3 Private colleges are not Education-for-profit, school behavior is social welfare	4
Section 4 Private colleges in educational activities with the public, and the administrative organization authorized by the laws and administrative regulations	4
Subchapter 2 The similarities and differences between public colleges and private colleges	6
Section 1 Public colleges and private colleges in common.....	6
Section 2 The difference between public colleges and private colleges	9
Chapter 2 Private colleges students' legal status.....	12
Subchapter 1 Overview of students of the private colleges.....	12
Section 1 Characteristics of students of private colleges	12
Section 2 Private college students' rights	13
Section 3 Private college students' obligations	14
Subchapter 2 The legal status of private colleges students	15
Section 1 Private college students are citizen, enjoy the constitutional rights..	15
Section 2 Private college students have civil capacity, to become civil relations bodys	15
Section 3 Private college students can become the chief of relative under	

certain circumstances	16
Section 4 Private college students have the capacity for criminal responsibility	16

Chapter 3 Examine on the legal relationship of the Private colleges and students.....18

Subchapter 1 The legal relationship of the jurisprudence elaborated..... 18

Section 1 Legal relationship Interpretation.....	18
Section 2 Private colleges and students legal relations between the object and content.....	19

Sbuchapter 2 The doctrine of the legal relationship of the universities and students19

Section 1 Civil contractual relationship doctrine.....	19
Section 2 Special theory of power relations	20
Section 3 Relationship between administrative law doctrine	20
Section 4 Dual legal theory of the relationship.....	20
Section 5 Triple the legal theory of the relationship.....	21
Section 6 Education contractual relationship theory	21

Subchapter 3 Private colleges and students are based on the legal relationship of civil contractual relationship to the main, and supplemented by administrative relations.....21

Section 1 Comments on the domestic scholarly	21
Section 2 Private colleges and students of civil contractual relationship	22
Section 3 Private colleges and students of administrative law relationship	34
Section 4 The legal relationship of the Private colleges and students is Duality and Primary-secondary	37

Chapter 4 Legislation to improve the Private Higher Education

Institutions and student legal relationship39

Subchapter 1 Defects of the existing relevant legislation	39
Section 1 The equal legal status of private colleges and public colleges have not actually established	39
Section 2 Relevant laws and regulations in conflict	39
Section 3 Private colleges as the main characterization is not clear	40
Section 4 The more obscure provisions on the internal governance of the Private colleges	40
Section 5 There is no provision in the legislation for the processing of the college student injury accidents	40
Subchapter 2 Recommendations about improving the legal system related to the private colleges	41
Section 1 Improve the legal system of private higher education	41
Section 2 Establish university campus safety accident liability system	42
Conclusion	44
References	45

引 言

根据《中国统计年鉴（2010 年）》统计数据，我国现有的民办普通高校共有 656 所（不含独立学院），占全国普通高校总数的 28.46%，比 2006 年增加了 135.97%；在校生人数为 446.1395 万人，占全国普通高校学生总数的 20.8%，比 2006 年增长了 233.44%。民办高等教育已经成为中国高等教育的重要组成部分。

从我国民办高等学校的投资模式来看，有公司、企业、教育集团投资的办学模式，有个人或多人捐资合作办学的模式，有房地产开发商垫付资金的办学模式，有依托大学的独立学院的模式，有中外合资办学的模式等，多种多样。从这个意义上看“民办”的含义比私立更宽，因为“民办”既包括“私有”，又包括“共有”。所以我国的民办高等学校称为“民办”，而非“私立”高校。我国民办高等学校呈现出投资主体多样化、产权所有制多样化、管理体制多样化、办学模式和办学层次多样化、专业设置和教育资源配置多样化等特点。

我国有关调整民办高等学校各种法律关系的立法较少，针对性强的仅有《民办教育促进法》、《教育法》和《高等教育法》。而这些法律规定并不能完全解决民办高等学校办学过程中面临的所有问题，如民办高等学校的法律性质、民办高等学校投资人营利问题、民办高等学校与学生之间的各种关系的法律性质等问题。民办高等教育是一项复杂而长期的过程，在这个过程中，政府、民办高等学校、投资人、教师、学生、社会公众都参与其中，如何解决彼此之间的权利冲突、权力冲突，立法上都应予以慎重考虑，这样才能真正做到“有法可依”。法律规定模糊或有冲突，将导致民办高等学校不断处于尴尬地位。

本文尝试对民办高等学校的法律性质进行理论探讨，理清民办高等学校与学生的法律关系，对民办高等学校相关的立法提出建议，为民办高等学校的法制化发展出一份力。

第一章 我国民办高等学校的特性

第一节 民办高等学校的法律属性

一、我国有关民办高等学校的立法规定

《高等教育法》第30条规定：“高等学校自批准设立之日起取得法人资格，高等学校的校长为高等学校的法定代表人。高等学校在民事活动中依法享有民事权利，承担民事责任。”《民办教育促进法》第3条第1款规定：“民办教育事业属于公益性事业，是社会主义教育事业的组成部分。”第5条第1款规定：“民办学校与公办学校具有同等的法律地位，国家保障民办学校的办学自主权。”第9条第3款规定：“民办学校应当具备法人条件。”第10条第2款规定：“民办学校的设置标准参照同级同类公办学校的设置标准执行。”第22条规定：“民办学校的法定代表人由理事长、董事长或者校长担任。”第32条规定：“民办学校依法保障受教育者的合法权益。民办学校按照国家规定建立学籍管理制度，对受教育者实施奖励或者处分。”第33条规定：“民办学校的受教育者在升学、就业、社会优待以及参加先进评选等方面享有与同级同类公办学校的受教育者同等权利。”从这些立法规定看，法律在有关民办高等学校的法人地位、公益性质、设置标准、办学自主权、职权、受教育者权利等，作出了与公立高等学校相同的规定。

民办高等学校是指国家机关和国有企事业单位以外的各种社会组织和公民个人，自筹资金，面向社会依法成立的，对其资产享有独立财产权和一定收益权的，对已完成高级中等教育的学生实施高等教育服务的机构。我国民办高等教育的基本特征是投资办学而非捐资办学。笔者认为民办高等学校是民办非企业单位，其办学行为具有社会公益性，在一定职权范围内行使高等教育职责，是法律、法规授权的行政组织。

二、民办高等学校是民办非企业单位

根据 1998 年制定、2004 年修改的《事业单位登记暂行规定》第 2 条规定：“本条例所称事业单位，是指国家为了社会公益目的，由国家机关举办或者其他组织利用国有资产举办的，从事教育、科技、文化、卫生等活动的社会服务组织。”因此，事业单位是依法设立的法人组织，现实中如从事文化、教育、卫生、新闻、体育、出版、广播、电视等社会公益事业各类法人。事业单位法人制度是我国民法制度中特有的。事业单位是国家出资、国家所有的，所以立法赋予了国家对事业单位的设立、人员选任和内部治理均具有毋庸置疑的职权，其法律地位在本质上是公法人。^①一般认为公立高等学校是事业单位法人也是公务法人，是公法人的一种，不仅具有私法上的法人地位，在公法上也具有独立的法人人格，是代表国家行使一定公务、具有权利能力和责任能力的独立组织。

民办高等学校是由国家机构以外的社会组织即非政府组织或者个人举办的特点，直接导致民办高等学校属于民办非企业单位，而不属于事业单位。《民办非企业单位登记管理暂行条例》的规定，民办非企业单位是指企业事业单位、社会团体和其他社会力量以及公民个人利用非国有资产举办的，从事非营利性社会服务活动的社会组织。民办高等学校主要利用民间资金举办，故不属于国有的法人单位。结合《高等教育法》和《民办教育促进法》的相关规定，民办高等学校属于民办非企业单位。但由于民办高等学校代表国家行使高等教育职能，故国家教育行政部门对民办高等学校的办学行为管理比较严格，如校长任命上要审批，招生计划要审批、收费项目要审批，还委派督导员到民办高等学校进行督导，等。另外，实践中，国家按照民办非企业单位对民办高等学校进行管理，如民办高等学校必须经批准取得办学许可证，还必须到民政部门办理登记手续，同时还应依法办理税务登记，按规定缴纳税款，民办高等学校教师办理社会保障，是按照私营企业为劳动者办理社保的方式办理的，等等。

^① 石旭雯，任尔昕.论我国事业单位的法律地位[J].法学论坛，2007（3）.

三、民办高等学校不以营利为目的，其办学行为具有社会公益性

以法人成立的目的进行划分，法人可以分为公益法人和营利法人。公益法人指以社会公共利益为目的而成立的法人，如学校、医院、慈善机构等。营利法人是以取得经济利益并分配给其成员的法人，如公司企业。《教育法》第 25 条规定“任何组织和个人不得以营利为目的举办学校及其他教育机构”，《民办教育促进法》第 2 条规定“民办教育事业属于公益性事业，是社会主义教育事业的组成部分”，《高等教育法》第 24 条规定“设立高等学校，应当符合国家利益和社会利益，不得以营利为目的”，因此我国民办高等学校依法并不以营利为目的，其办学行为具有社会公益性。

但是，“不得以营利为目的”并不等于禁止营利。因为《民办教育促进法》第 51 条规定：“民办学校在扣除办学成本、预留发展基金以及按照国家有关规定提取其他的必需的费用后，出资人可以从办学结余中取得合理回报。”又根据《民办教育促进法实施条例》第 44 条和 45 条的规定，“合理回报”是从民办学校的办学结余中按一定比例取得。而办学结余指民办学校扣除办学成本等形成年度净收益，扣除社会捐助，国家资助的资产，并依规定预留发展基金以及按照国家有关规定提取其他必须的费用后的余额。由此可见，法律行政法规允许民办高等学校有限制地营利。由于在我国捐资办学的人很少，大多数人投资办学，希望能得到回报，所以法律行政法规作出这样的规定更符合中国国情，有利于民间资金引向高等教育。

四、民办高等学校的教育行为具有公共性，是法律行政法规授权的行政组织

民办教育是我国社会主义教育事业的重要组成部分，是以实现教书育人为目标的。首先，民办高等学校涉及不特定多数学习者的权益，其教育成效将影响学习者人格的发展、身心的健康以及知识技能的获得；其次，民办高等学校在一定程度上接受国家在其办学上的支持，如土地使用、政策优惠等；再次，民办高等学校除获得办学者本身所提供的资源外，也接受其他私人的捐助，故其享受了来自社会大众所提供的资源，应当受社会

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库